

**Praktische handreiking cao-bepalingen
over geoorloofd onderscheid en over
tariefafspraken voor zzp-ers**

Versie 1

datum	5 november 2018
status	Definitief

1 Praktische handreiking cao-bepalingen over geoorloofd onderscheid en over tariefafspraken voor zzp-ers

Zoals in het Toetsingskader avv is vermeld zijn cao-partijen primair verantwoordelijk voor de toetsing van hun cao-bepalingen aan wet- en regelgeving. Cao-bepalingen die kennelijk in strijd zijn met wet- en regelgeving, algemene rechtsbeginselen en grondrechten komen niet voor AVV in aanmerking. SZW toetst dan ook de cao-bepalingen waarvoor avv wordt gevraagd op eventuele strijdigheid met het recht.

Niet in alle gevallen zal echter uit de tekst van een cao-bepaling eenvoudig afgeleid kunnen worden dat deze leidt tot strijdigheid met het recht, terwijl die strijdigheid zich toch voor kan doen bij de praktische toepassing van de bepaling door werkgevers en werknemers (in de toepassingspraktijk). Dit geldt in het bijzonder voor afspraken waarin onderscheid wordt gemaakt dat slechts is toegestaan mits daarvoor een objectieve rechtvaardiging bestaat (zoals bij bijv. indirect onderscheid naar geslacht of godsdienst alsmede bij direct onderscheid naar leeftijd, type arbeidscontact en arbeidsduur zoals bedoeld in de gelijke behandelingswetgeving) en voor afspraken over tarieven voor zzp'ers.

De voorgenomen werkwijze van SZW bij de behandeling van dergelijke avv-verzoeken is als volgt:

- a) Bij cao-bepalingen die raken aan gelijke behandeling worden via 'het vangnetdictum' (zie dictum III van het avv-besluit voor cao's met nieuwe looptijd) werkgevers en werknemers die de cao-afpraak toepassen expliciet gewezen op hun verantwoordelijkheid voor de uitvoeringspraktijk omdat uit de teksten zelf niet direct afgeleid zal kunnen worden of de uitvoeringspraktijk strijdig is met het recht.
- b) Om vergelijkbare redenen zal bij het avv'en van tarieven voor zzp'ers waarvan op grond van de cao-afpraak niet kan worden beoordeeld of de toepassing van de afspraak tot strijd met het recht leidt, in een dictum bij het avv-besluit worden aangegeven dat deze tarieven slechts van toepassing kunnen zijn op schijnzelfstandigen, zoals bedoeld in het arrest van het Hof van Justitie EU van 4 december 2014 (FNV Kunsten Informatie en Media/Staat der Nederlanden).

NB: het hier bedoelde voornemen laat onverlet dat tijdens de toetsing van een avv-verzoek geconstateerd kan worden dat de desbetreffende cao-bepalingen zich om andere reden zoals weergegeven in de Wet AVV en het Toetsingskader AVV niet lenen voor algemeenverbindendverklaring.

Daarnaast is in de hier weergegeven lijn nog geen rekening gehouden met de meest recente afspraken ten aanzien van minimumtarieven voor zzp-ers uit het regeerakkoord Rutte III.